



The Bradley London Pension Plan
31W 21ST Street Apt 2n
New York
NY 10010
USA

Særlig kontrol 3
Kratbjerg 236
3480 Fredensborg
Denmark
www.skat.dk
6. april 2018
Ref. Captia nr: 16-1672145
TIN: 47-1864702

Afgørelse – Tilbagekaldelse af tidligere afgørelser om refusion af udbytteskatter

SKAT har tidligere ved udbetalinger af udbytteskatter truffet afgørelse om refusion af udbytteskatter til The Bradley London Pension Plan (herefter Bradley). Udbetalingerne vedrører følgende anmodninger om refusion af udbytteskatter, som SKAT har modtaget fra Syntax GIS på vegne af Bradley:

Anmodning af	13. april 2015	29.614.463 kr.
Anmodning af	16. april 2015	21.196.331 kr.
Anmodning af	21. april 2015	7.059.987 kr.
Anmodning af	23. april 2015	2.365.369 kr.
Anmodning af	28. april 2015	4.454.041 kr.
Anmodning af	30. april 2015	2.749.192 kr.
Anmodning af	15. maj 2015	1.778.057 kr.
I alt		69.217.440 kr.

SKATs tidligere afgørelser om refusion af udbytteskatter på i alt 69.217.440 kr. til Bradley tilbagekaldes, idet Bradley ikke har været berettiget til at modtage beløbene.

Det er SKATs vurdering:

- At Bradley ikke ejer eller har ejet de aktier, som fremgår af anmodningerne.
- At udbytteerne vedrørende de aktier, som fremgår af anmodningerne, ikke er tilgået Bradley.

Det er endvidere SKATs vurdering, at Bradley ikke har haft den fornødne kapital til at foretage de investeringer i danske aktier, der ligger til grund for anmodningerne om refusion af udbytteskat.

Ved vurderingen har SKAT lagt vægt på, at Bradley ikke har fremlagt dokumentation for, at Bradley har ejet aktierne. Bradley har heller ikke fremlagt dokumentation for, at pensionskassen har

modtaget udbytte af aktierne. Sagens oplysninger giver ikke grundlag for sådanne betydelige investeringer i danske aktier.

SKAT har lagt vægt på:

- At Bradley er en nystiftet pensionskasse.
- At Bradley kun har en enkelt deltager med de deraf begrænsede indskudsbeløb.
- At Bradley ikke har indsendt Form 5500 i USA, hvorfor det må lægges til grund, at Bradley formue var under 250.000 USD ultimo de relevante indkomstår.
- At SØIK ikke på baggrund af den indtil videre gennemførte efterforskning kan bekræfte, at Bradley har besiddet danske aktier eller har modtaget aktieudbytte som følge af besiddelse af danske aktier.

Det er på baggrund af de nu foreliggende oplysninger SKATs vurdering, at Bradley ikke har haft økonomiske muligheder for at eje aktier i et sådant omfang, som angivet i Bradley's ansøgninger om refusion af dansk udbytteskat. Dette fremgår eksempelvis ved,

- At Bradley under 3 måneder efter stiftelsen havde investeret for 221.009.195 kr. i aktien CHR. Hansen Holding A/S.
- At Bradley den 19. marts 2015 var ejer af aktier i Novo Nordisk A/S til en værdi på i alt 2.078.867.904 kr.

Bradley har derfor ikke dokumenteret, at Bradley opfylder betingelserne for at få refunderet indeholdte udbytteskatter af danske aktier, jf. artikel 10 i dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA.

Bradleys repræsentant, Advokatfirmaet TVC har ikke med deres indsigelser til SKATs forslag af 24. marts 2017 fremkommet med oplysninger eller dokumentation for, at Bradley har ejet aktierne og modtaget aktieudbytte ifølge anmodningerne.

SKATs afgørelser om at refundere udbytteskat til Bradley hviler dermed på et urigtigt grundlag. SKAT tilbagekalder derfor de tidligere afgørelser om refusion af udbytteskatter.

SKAT opkræver ikke ved denne afgørelse den uberettigede udbetalte refusion af udbytteskat. Dette er en ændring i forhold til SKATs tidligere forslag til afgørelse af 24. marts 2017 til Bradley. Kammeradvokaten vil på vegne af SKAT fremsende påkravsskrivelse, hvori SKAT rejser krav om tilbagebetaling og erstatning over for Bradley.

For yderligere begrundelse henvises til nedenstående sagsfremstilling.

Der skal henvises til bilag 25-1-1 til 25-11-5 der tidligere er fremsendt, samt bilag 25-A-1 til 25-A-5 vedlagt denne afgørelse.

Sagsfremstilling og begrundelse

Indholdsfortegnelse

1. Faktiske forhold	4
1.1. Beskrivelse af sagen	4
1.2. Baggrund for genoptagelsen	4
1.3. Beskrivelse af pensionskassen	4
1.4. Refunderet udbytteskat	5
1.5. Beregning af investeringerne	6
1.6. Oplysninger fra IRS i USA	6
1.7. Oplysninger fra SØIK	7
2. Retsregler	8
2.1. Lovbekendtgørelser	8
2.2. Dobbeltbeskatningsoverenskomst	8
2.3. Retspraksis	8
3. SKATs bemærkninger	9
3.1. Lovgrundlaget	9
3.2. Genoptagelse	9
3.3. Kapitalgrundlaget for pensionskassens investeringer	10
3.4. Pensionskasse	11
4. SKATs foreløbige afgørelse	11
5. Pensionskassens bemærkninger til SKATs forslag	12
6. SKATs bemærkninger	15
7. SKATs endelige afgørelse	16
Klagevejledning	17
Love og regler	18

1. Faktiske forhold

1.1. Beskrivelse af sagen

Syntax GIS har på vegne af Bradley, i perioden 13. april 2015 til 15. maj 2015, sendt anmodninger til SKAT om at få refunderet indeholdte udbytteskatter af danske aktier for i alt 69.217.440kr.

SKAT har på dette grundlag udbetalt de anmodede beløb til Bradley via Syntax GIS's bankkonto 46065800 i Barclays Bank Plc, England.

1.2. Baggrund for genoptagelsen

SKAT har den 25. maj 2016 givet afslag på Bradley's anmodning af 24. august 2015 om refusion af indeholdt udbytteskat. Under sagsbehandlingen har SKAT anmodet Bradley om yderligere dokumentation. Bradley har imidlertid ikke reageret på SKATs henvendelser. SKATs afgørelse af 25. maj 2016 ses ikke påklaget.

Det skal bemærkes, at SKAT har modtaget SKATs afgørelse af 25. maj 2016 retur.

Da Bradley ikke besvarede SKATs henvendelser, har SKAT via Kompetent Myndighed indhentet yderligere selvangivelses- og registreringsoplysninger fra IRS i USA. Af oplysningerne fremgår det:

- At Bradley er en nystiftet pensionskasse¹.
- At Bradley ikke har indsendt FORM 5500 (selvangivelser), hvorved Bradley overfor IRS har tilkendegivet, at deres aktiver ultimo 2014 og 2015 er under 250.000 \$².
- At det årlige indskud er begrænset til mellem 12.500 \$ og 53.000 \$ alt efter indskyders alder³.

På baggrund af oplysningerne fra IRS genoptager SKAT Bradley's tidligere anmodninger om refusion af udbytteskatter, hvor Bradley har fået refunderet indeholdte udbytteskatter af danske aktier.

1.3. Beskrivelse af pensionskassen

Bradley er registreret som en pensionskasse i USA⁴.

Bradley er stiftet i september 2014⁵.

¹ Bilag 25-1-1 til 25-1-2

² Bilag 25-2-1 til 25-2-13 og bilag 25-3-1 til 25-3-2

³ Bilag 25-4-1 til 25-4-9

⁴ Bilag 25-1-1 til 25-1-2

⁵ Bilag 25-1-1 til 25-1-2

1.4. Refunderet udbytteskat

Med henvisning til dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA har Syntax GIS som agent, på vegne af Bradley anmodet om og fået refunderet den indeholdte udbytteskat vedrørende følgende aktier⁶:

SKATs bundt nr.	Dato for anmodningen	Aktie	Antal	Ex-dato	Udbytte i alt DKK	Refunderet udbytteskat DKK
25915	13-04-2015	Novo Nordisk A/S B	6.080.339	20-03-2015	30.401.695	8.208.457
25915	13-04-2015	A.P. Møller Mærsk A/S B	40.224	31-03-2015	79.281.504	21.406.006
33315	21-04-2015	DSV A/S	631.034	13-03-2015	1.009.654	272.606
33315	21-04-2015	Danske Bank A/S	3.114.709	19-03-2015	17.130.899	4.625.342
33315	21-04-2015	Carlsberg A/S - B	889.728	27-03-2015	8.007.552	2.162.039
33415	23-04-2015	Novozymes A/S B	792.196	26-02-2015	2.376.588	641.678
33415	23-04-2015	TDC A/S	2.522.928	06-03-2015	2.522.928	681.190
33415	23-04-2015	Pandora A/S	429.013	19-03-2015	3.861.117	1.042.501
33515	16-04-2015	A.P. Møller Mærsk A/S A	39.830	31-03-2015	78.504.930	21.196.331
37515	28-04-2015	Gn Store Nord A/S	570.760	20-03-2015	513.684	138.694
37515	28-04-2015	Tryg A/S	174.481	26-03-2015	5.059.949	1.366.186
37515	28-04-2015	FL Smidth & CO A/S	400.369	27-03-2015	3.603.321	972.896
37515	28-04-2015	Vestas Wind Systems A/S	1.876.795	31-03-2015	7.319.500	1.976.265
37815	30-04-2015	CHR. Hansen Holding A/S	853.647	28-11-2014	3.218.249	868.927
37815	30-04-2015	Coloplast A/S - B	928.526	05-12-2014	6.963.945	1.880.265
60115	15-05-2015	Coloplast A/S - B	1.463.422	07-05-2015	6.585.399	1.778.057
I alt					256.360.914	69.217.440

Anmodningerne var vedlagt følgende bilag⁷:

1. Blanket 06.003 ENG – Claim to Relief from Danish Dividend Tax.
2. Credit Advices.
3. FORM 6166 from Internal Revenue Service (IRS) – Certificate of resident in USA (udstedt af de amerikanske skattemyndigheder).
4. Limited Power of Attorney to Syntax GIS.

Ad 1. I blanket 06.003 erklæres det, at Bradley er den retmæssige ejer af aktierne og er omfattet af dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA.

Ad 2. Ifølge Credit Advices udarbejdet af custodian Old Park Lane Capital PLC eller Solo Capital Partners LLP har Bradley modtaget nettoudbytte af aktierne.

Ad 3. Af det modtagne Certificate of Residence (FORM 6166) udstedt af Department of the Treasury, US, fremgår følgende:

"I certify that, to the best of our knowledge, the above-named entity is a trust forming part of a pension, profit sharing, or stock bonus plan qualified under section 401(a) of the U.S. Internal Revenue Code, which is exempt from U.S. taxation under section 501(a), and is a resident of the United States of America for purposes of U.S. taxation."

⁶ Bilag 25-5-1 til 25-11-5

⁷ Bilag 25-5-1 til 25-11-5

1.5. Beregning af investeringerne

Med udgangspunkt i at Bradley skal eje aktierne dagen før ex-datoen, er anskaffelsessummerne for Bradley's køb af de aktier, som fremgår af anmodningerne⁸, beregnet på baggrund af lukkekursen på sidste børsdag før ex-datoen⁹:

SKATs bundt nr.	Aktie	Kursdato	Antal	Kurs	Beregnet anskaffelsessum DKK
37815	CHR. Hansen Holding A/S	27-11-2014	853.647	258,90	221.009.195
37815	Coloplast A/S - B	04-12-2014	928.526	527,00	489.333.202
33415	Novozymes A/S B	25-02-2015	792.196	322,50	255.483.210
33415	TDC A/S	05-03-2015	2.522.928	54,00	136.238.112
33315	DSV A/S	12-03-2015	631.034	219,20	138.322.598
33315	Danske Bank A/S	18-03-2015	3.114.709	175,30	546.008.472
33415	Pandora A/S	18-03-2015	429.013	614,50	263.628.489
37515	Gn Store Nord A/S	19-03-2015	570.760	154,20	88.011.192
25915	Novo Nordisk A/S B	19-03-2015	6.080.339	341,90	2.078.867.904
37515	Tryg A/S	25-03-2015	174.481	868,50	151.536.749
37515	FL Smidth & CO A/S	26-03-2015	400.369	314,00	125.715.866
33315	Carlsberg A/S - B	26-03-2015	889.728	571,50	508.479.552
33515	A.P. Møller Mærsk A/S A	30-03-2015	39.830	15.810,00	629.712.300
37515	Vestas Wind Systems A/S	30-03-2015	1.876.795	290,20	544.645.872
25915	A.P. Møller Mærsk A/S B	30-03-2015	40.224	16.410,00	660.075.840
60115	Coloplast A/S - B	06-05-2015	1.463.422	510,00	746.345.220

1.6. Oplysninger fra IRS i USA

SKAT har via Kompetent Myndighed i Danmark og USA modtaget oplysninger fra skattemyndigheden IRS i USA.

IRS har i brev dateret den 4. december 2015 oplyst¹⁰:

- At Bradley blev stiftet i september 2014.
- At Bradley's adresse er den samme, som Bradley har oplyst til SKAT.

IRS har på et møde med SKAT, Kompetent Myndighed, ultimo februar 2016 oplyst:

- At FORM 6166 (Certification of U.S. Tax Residency) udstedes af IRS på foranledning af, at pensionskassen indsender FORM 8802 (Application for United States Residency Certification). Oplysningerne i FORM 8802 afgives under ansvar, og efterprøves ikke af IRS ved udstedelsen af FORM 6166.

IRS har i brev af 13. juni 2016 vedlagt Instructions for Form 5500-EZ hvoraf det bl.a. fremgår:¹¹

- At *"Who Does Not Have To File Form 5500-EZ"*
You do not have to file Form 5500-EZ for the 2015 plan year for a one-participant plan if the total of the plan's assets and the assets of all other one-participant plans maintained by the employer at the end of the 2015 plan year does not exceed \$250,000, unless 2015 is the

⁸ Bilag 25-5-1 til 25-11-5

⁹ Kursen fremgår af Nasdaq's hjemmeside: <http://www.nasdaqomxnordic.com>

¹⁰ Bilag 25-1-1 til 25-1-2

¹¹ Bilag 25-2-1 til 25-2-13

final plan year of the plan. For more information on final plan years, see Final Return later."

Det er på baggrund af oplysningerne fra IRS SKATs vurdering, at der er tale om en "One-Participant (owners and Their Spouses) Retirement Plan".

IRS har i brev af 13. december 2016 oplyst¹²:

- At IRS ikke er i besiddelse af selvangivelser (FORM 5500) for Bradley, da der ikke er indsendt selvangivelser for 2014 eller 2015.

IRS har i forbindelse med generelle spørgsmål om pensionsplaner og indskud herpå fremsendt links til IRS-hjemmeside vedrørende "Topics for Retirement Plans"¹³. Af hjemmesiden fremgår blandt andet følgende:

- At en One-Participant 401(k) plan dækker en virksomhedsejer uden nogen ansatte ud over personen og eventuelt dennes nærtstående.
- At det årlige indskud er begrænset til mellem 12.500\$ og 53.000\$ alt efter indskyders alder (over eller under 50 år).

1.7. Oplysninger fra SØIK

SKAT har den 28. august 2017 anmodet Statsadvokaten for Særlig Økonomisk og International Kriminalitet (SØIK) om:

1. At be- eller afkræfte, at pensionskassen har modtaget de omhandlede udbytter.
2. At oplyse, om der i det beslaglagte materiale forefindes depotudskrifter fra pengeinstitutter, hvoraf depotbeholdninger tilhørende pensionskassen fremgår.

SØIK har i brev af 23. november 2017 delvist imødekommet SKATs anmodning. Der fremgår bl.a. følgende¹⁴:

"SØIK kan i besvarelse af SKATs henvendelser oplyse, at der som altovervejende hovedregel ikke udleveres oplysninger fra en verserende strafferetlig forfølgning til parter udenfor straffesagen. Der er senere nedenfor givet en begrundelse derfor i relation til den konkrete anmodning om udlevering af oplysninger fra den verserende strafferetlige efterforskning. SØIK finder imidlertid henset til sagens helt ekstraordinære karakter og SKATs helt særlige behov for at modtage oplysninger til brug for den verserende skattesag, at kunne oplyse følgende uden skadevirkning for efterforskningen:

Ad. 1.

SØIK kan ikke på baggrund af den indtil videre gennemførte efterforskning bekræfte, at de i ovennævnte e-mails anførte amerikanske pensionsplaner skulle have modtaget aktieudbytte som følge af besiddelse af danske aktier.

¹² Bilag 25-3-1 til 25-3-2

¹³ Bilag 25-4-1 til 25-4-9

¹⁴ Bilag 25-A-1 til 25-A-5

Ad. 2.

SØIK kan ikke på baggrund af den indtil videre gennemførte efterforskning bekræfte, at de i ovennævnte e-mails anførte pensionsplaner har besiddet danske aktier. Der er heller ikke ved henvendelse til VP-Securities A/S modtaget oplysninger om ejerskab af aktier, der på det foreliggende grundlag kan bekræfte de omhandlede pensionsplaner skulle have besiddet danske aktier”.

2. Retsregler

2.1. Lovbekendtgørelser

Selskabsskatteloven – lovbekendtgørelse nr. 1082 af 14. november 2012 og nr. 680 af 20. maj 2015:

- § 2, stk. 1, litra c og stk. 3, 2. pkt.

Ligningsloven – lovbekendtgørelse nr. 405 af 22. april 2013 med senere ændringer:

- § 16 A, stk. 1.

Kildeskatteloven – lovbekendtgørelse nr. 1403 af 7. december 2010 med senere ændringer:

- §§ 65, stk. 1 og 69 B, stk. 1.

Forældelsesloven – lov nr. 522 af 6. juni 2007 med senere ændringer:

- § 2, stk. 1 og § 3, stk. 1 og 2.

2.2. Dobbeltbeskatningsoverenskomst

BKI nr. 13 af 14/4 2000 af overenskomst af 19/8 1999 mellem Danmark og USA til undgåelse af dobbeltbeskatning og forhindring af skatteunddragelse for så vidt angår indkomstskatter. Som ændret ved BKI nr. 1 af 18/2 2008 af protokol af 2/5 2006:

- Artiklerne 10 og 22.

2.3. Retspraksis

SKM 2010.266 SR. Skatterådets bindende svar af 26. januar 2010.

Ved udlån af aktier, finder Skatterådet, at långiver fortsat skattemæssigt anses for ejer af aktierne, hvorfor udbyttet skal beskattes efter de regler, der gælder for långiver, herunder efter en eventuel dobbeltbeskatningsoverenskomst mellem Danmark og den stat, hvor långiver er hjemmehørende.

Udbytte på udlånte aktier skal derfor beskattes hos långiver.

3. SKATs bemærkninger

3.1. Lovgrundlaget

Selskabsskatteloven og kildeskatteloven

Et udenlandsk selskab, der modtager udbytte fra et dansk selskab, er begrænset skattepligtig til Danmark efter selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c.

Et udenlandsk selskab, der er begrænset skattepligtig til Danmark, skulle i 2014 og 2015 betale 27 % i skat af udbytte, jf. selskabsskattelovens § 2, stk. 3, og det danske udbetalende selskab indeholder således 27 %. Det fremgår af kildeskattelovens § 65.

Dobbeltbeskatningsoverenskomsten

I henhold til artikel 10, stk. 2, litra b), i dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA kan Danmark beskatte udbytte, der udbetales fra et selskab hjemmehørende i Danmark til en person, der er hjemmehørende i USA, med 15 % af bruttobeløbet.

Danmark kan dog ikke beskatte udbytte udbetalt til et selskab, der er hjemmehørende i USA, hvis den retmæssige ejer er en pensionskasse, som omtalt i artikel 22, stykke 2, litra e, jf. dobbeltbeskatningsoverenskomstens artikel 10, stk. 3, litra c.

En pensionskasse efter artikel 22, stk. 2, litra e, er en juridisk person, hvad enten den er fritaget for beskatning eller ikke, der er organiseret efter lovgivningen i en kontraherende stat med det formål at yde pension eller lignende ydelser efter en fastsat ordning til arbejdstagere, herunder selvstændige erhvervsdrivende, forudsat at mere end 50 pct. af denne persons begunstigede, medlemmer eller deltagere er fysiske personer, som er hjemmehørende i en af de kontraherende stater.

Forældelsesloven

Det fremgår af forældelseslovens § 2, stk. 1, at forældelsen regnes tidligst fra det tidspunkt, hvor fordringshaveren kunne kræve at få fordringen opfyldt, medmindre andet følger af andre regler.

Tilbagesøgning af allerede udbetalte beløb er som udgangspunkt omfattet af den tre årige forældelse, jævnfør forældelseslovens § 3, stk. 1.

Den tre årige forældelse suspenderes, hvis fordringshaveren ikke havde kendskab til fordringen eller skyldneren. I så fald regnes forældelsen først fra den dag, hvor fordringshaveren fik eller burde have fået kendskab hertil, jævnfør forældelseslovens § 3, stk. 2.

3.2. Genoptagelse

SKAT genoptager Bradley's tidligere anmodninger om refusion af udbytteskatter, idet SKAT har modtaget oplysninger om Bradley fra IRS i USA.

Genopkrævning af udbetalte beløb er som udgangspunkt omfattet af den tre årige forældelse, jf. forældelseslovens § 3, stk. 1. Forældelsen regnes tidligst fra det tidspunkt, hvor fordringshaveren (SKAT) kunne kræve at få fordringen opfyldt, jf. forældelseslovens § 2, stk. 1.

SKATs krav forælder derfor tidligst 3 år efter udbetaling af det tilbagesøgte beløb til Bradley.

Den tre årige forældelse suspenderes, hvis fordringshaveren (SKAT) ikke havde kendskab til fordringen eller skyldneren. I så fald regnes forældelsen først fra den dag, hvor fordringshaveren (SKAT) fik eller burde have fået kendskab hertil, jf. forældelseslovens § 3, stk. 2.

Den 4. december 2015 har SKAT fået kendskab til, at der er tale om en nystiftet pensionskasse.

Den 13. juni 2016 har SKAT fået kendskab til, at "401K" pensionskasser kun har en enkelt deltager – med de deraf begrænsede indskudsbeløb (mellem 12.500 \$ og 53.000 \$ pr. år alt efter indskyders alder), og at pensionskasser ikke skal indsende selvangivelser, hvis pensionskassernes aktiver er under 250.000 \$.

Den 13. december 2016 har SKAT fået kendskab til, at Bradley ikke har indsendt selvangivelse for 2014 og 2015. Da Bradley ikke har indsendt FORM 5500 (selvangivelser), har de overfor IRS tilkendegivet, at deres aktiver ultimo 2014 og 2015 er under 250.000 \$.

SKAT får ifølge ovenstående tidligst kendskab til fordringen den 13. juni 2016, hvor SKAT både har oplysningerne om, at der er tale om en nystiftet pensionskasse og at "401K" pensionskasser kun har en enkelt deltager – med de deraf begrænsede indskudsbeløb. SKATs krav forældes derfor tidligst den 13. juni 2019.

3.3. Kapitalgrundlaget for pensionskassens investeringer

Bradley blev stiftet i september 2014¹⁵.

Ifølge oplysningerne fra myndighederne i USA er der tale om en pensionskasse, hvor der kun er en deltager, som årligt max. kan indbetale 12.500/53.000 \$¹⁶ (ca. 85.375/361.990 kr.)¹⁷.

Da Bradley ikke har indsendt FORM 5500 (selvangivelser) for hverken 2014 og 2015, har Bradley overfor IRS tilkendegivet, at deres aktiver ultimo 2014 og 2015 er under 250.000 \$¹⁸ (1.530.350 kr./1.707.500 kr.)¹⁹.

Bradley har fra stiftelsen i september 2014 og frem til maj 2015 ifølge de indsendte Credit Advices fået udbytter for i alt 256.360.914 kr.²⁰ Beløbet ses ud fra ovenstående oplysninger om pensionskassens aktiver ikke at være tilgået pensionskassen. Heraf udgør de tilbagesøgte og refunderede udbytteskatter i alt 69.217.440 kr.²¹

SKAT har ud fra de modtagne Credit Advices beregnet, at samtlige af Bradley's investeringer i danske aktier²² ligger langt over Bradley's kapitalgrundlag. Det fremgår bl.a.:

¹⁵ Bilag 25-1-1 til 25-1-2

¹⁶ Bilag 25-4-1 til 25-4-9

¹⁷ Kurs ultimo 2015 (683,00), jf. www.nationalbanken.dk.

¹⁸ Bilag 25-2-1 til 25-2-13 og bilag 25-3-1 til 25-3-2

¹⁹ Kurs ultimo 2014 (612,14) og 2015 (683,00), jf. www.nationalbanken.dk.

²⁰ Afsnit 1.4

²¹ Afsnit 1.4

²² Afsnit 1.5

- At Bradley under 3 måneder efter stiftelsen havde investeret for 221.009.195 kr. i aktien CHR. Hansen Holding A/S.
- At Bradley den 19. marts 2015 var ejer af aktier i Novo Nordisk A/S til en værdi på i alt 2.078.867.904 kr.

På det grundlag er det SKATs vurdering, at Bradley, som en nystiftet pensionskasse der maksimalt om året kunne indskyde 53.000 \$ (361.990 kr.) og med et kapitalgrundlag på under 250.000 \$ ultimo 2014 og 2015 (1.530.350 kr./1.707.500 kr.), ikke havde den fornødne kapital til at foretage de investeringer, der ligger til grund for Bradley's anmodninger.

Det skal bemærkes, at såfremt der skulle være tale om lånte aktier, kan Bradley ikke tilbagesøge indeholdt udbyttekat på disse, jf. SKM 2010.266 SR.

3.4. Pensionskasse

De amerikanske skattemyndigheder (IRS) har oplyst, at der ikke ved udstedelsen af Certificate of Residence (FORM 6166) foretages efterprøvelse af de afgivne oplysninger i Application for United States Residency Certification (FORM 8802).

Certificate of Residence (FORM 6166) kan derfor ikke alene dokumentere, at Bradley er en pensionskasse, som har mulighed for at tilbagesøge den fulde udbytteskat efter dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA, artikel 22, stk. 2, litra e.

4. SKATs foreløbige afgørelse

SKAT foreslår, at Bradley tilbagebetaler den refunderede udbytteskat på i alt 69.217.440 kr., idet det fremgår af de modtagne oplysninger fra IRS:

- At Bradley ikke har haft kapitalgrundlag til at købe/eje de aktier, som fremgår af anmodningerne.
- At udbytte vedrørende de aktier, som fremgår af anmodningerne, ikke er tilgået Bradley.
- At de refunderede udbytteskatter ikke er tilgået Bradley.

Det er SKATs opfattelse, at Bradley som nystiftet pensionskasse – med en enkelt deltager med de deraf begrænsede indskudsbeløb og at pensionskassens aktiver ultimo 2014 og 2015 udgjorde under 250.000 \$ – ikke har haft den fornødne kapital til at foretage de investeringer, der ligger til grund for anmodningerne.

Bradley kan derfor ikke være retmæssig ejer af de aktier, som de har fået refunderet indeholdt udbytteskat af.

SKAT har derfor refunderet de nævnte udbytteskatter til Bradley på et urigtig/forkert grundlag.

Bradley opfylder således ikke betingelserne for at få refunderet indeholdt udbytteskat af danske aktier, jf. artikel 10 i dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA.

SKAT genopkræver derfor de tidligere refunderede udbytteskatter efter kildeskattelovens § 69B, stk. 1, jf. dobbeltbeskatningsoverenskomstens artikel 10.

Genopkrævning af udbetalte beløb er som udgangspunkt omfattet af den tre årige forældelse, jf. forældelseslovens § 3, stk. 1. Forældelsen regnes tidligst fra det tidspunkt, hvor fordringshaveren (SKAT) kunne kræve at få fordringen opfyldt, jf. forældelseslovens § 2, stk. 1.

SKATs krav forældes derfor tidligst 3 år efter udbetaling af det tilbagesøgte beløb til Bradley.

Den tre årige forældelse suspenderes, hvis fordringshaveren (SKAT) ikke havde kendskab til fordringen eller skyldneren. I så fald regnes forældelsen først fra den dag, hvor fordringshaveren (SKAT) fik eller burde have fået kendskab hertil, jf. forældelseslovens § 3, stk. 2.

Den 4. december 2015 har SKAT fået kendskab til, at der er tale om en nystiftet pensionskasse.

Den 13. juni 2016 har SKAT fået kendskab til, at "401K" pensionskasser kun har en enkelt deltager – med de deraf begrænsede indskudsbeløb (mellem 12.500 \$ og 53.000 \$ pr. indkomstår alt efter indskyders alder), og at pensionskasser ikke skal indsende selvangivelser, hvis pensionskassernes aktiver er under 250.000 \$.

Den 13. december 2016 har SKAT fået kendskab til, at Bradley ikke har indsendt selvangivelse for 2014 og 2015. Da Bradley ikke har indsendt FORM 5500 (selvangivelser), har de overfor IRS tilkendegivet, at deres aktiver ultimo 2014 og 2015 er under 250.000 \$.

SKAT får ifølge ovenstående tidligst kendskab til fordringen den 13. juni 2016, hvor SKAT både har oplysningerne om, at der er tale om en nystiftet pensionskasse og at "401K" pensionskasser kun har en enkelt deltager – med de deraf afgrænsede indskudsbeløb. SKATs krav forældes derfor tidligst den 13. juni 2019.

5. Pensionskassens bemærkninger til SKATs forslag

Advokatfirmaet TVC er på vegne af Bradley i brev af 21. august 2017 fremkommet med følgende bemærkninger til SKATs tidligere forslag af 24. marts 2017:

"... SKAT har i forslagene til afgørelse lagt vægt på følgende forhold:

- 1 Pensionskasserne har ikke haft kapital til at købe de ejede aktier.*
- 2 De udbetalte udbytter er ikke tilgået pensionskasserne.*
- 3 Pensionskasserne har ikke selvangivet i USA, hvorfor hver pensionskasses aktiver må være under USD 250.000.*
- 4 Pensionskasserne er nystiftede og med kun en deltager hver.*

Vi vil i det følgende fremkomme med vores bemærkninger til de enkelte punkter i SKATs forslag til afgørelse.

1 MANGLENDE KAPITAL

Det bestrides, at pensionskasserne ikke har haft økonomiske muligheder for at erhverve de aktier, hvorfra der er udbetalt udbytte, og som efterfølgende er søgt refunderet.

I den forbindelse bemærkes, at pensionskasserne på de globale finansmarkeder har utallige muligheder for at opnå finansiering til køb af aktier uden anvendelse af egenkapital. Udover muligheden for at optage klassisk lånefinansiering findes der ligeledes adskillige andre finansielle instrumenter, som kan benyttes til at opnå den nødvendige finansiering for at erhverve økonomisk og juridisk ejerskab over aktierne.

For at kunne handle aktier behøver pensionskasserne blot eksempelvis at åbne bankkonti og separate depotkonti til opbevaring af aktierne. Herefter kan pensionskasserne indgå såkaldte Global Master Securities Lending Agreements (GMSLA), der giver pensionskasserne adgang til en værdipapirudlånsfacilitet reguleret af en såkaldt Prime Broker Agreement eller en Repurchase Agreement Facility.

Sådanne aftaler giver pensionskasserne mulighed for at erhverve aktierne uden brug af egenkapital, idet pensionskasserne samtidig med erhvervelsen af de pågældende aktier udlåner aktierne til tredjemand. Den betaling som pensionskasserne modtager for udlånet generer tilstrækkelig likviditet til at betale for aktierne på betalingsdatoen, idet tidsforskellen mellem køb og betaling sædvanligvis udgør to dage for standardtransaktioner.

En sådan transaktion indebærer ligeledes, at pensionskasserne stiller depotkontoen (hvor aktierne opbevares) til sikkerhed for långiver. Den eneste rettighed, som långiver imidlertid opnår, er mulighed for fyldestgørelse i aktierne ved låntagers insolvens, eller såfremt låntager ikke er i stand til at afstå aktierne, når betalingen forfalder.

I overensstemmelse med Skatterådets afgørelse i SKM 2010.26.SR er det således pensionskasserne, der som udlåner af aktierne til tredjemand tillige er berettiget til at modtage udbyttet i disse tilfælde.

Det er således ikke korrekt, at pensionskasserne ikke har kunnet finansiere de pågældende handler.

2 UDBYTTERNE VEDRØRENDE DE AKTIER, DER FREMGÅR AF ANMODNINGERNE, SAMT AT DEN REFUNDEREDE UDBYTTESKAT IKKE ER TILGÅET PENSIONS KASSERNE

Det bestrides helt overordnet, at pensionskasserne ikke har modtaget de omtvistede udbytter, eller at de refunderede udbytteskatter ikke er tilgået pensionskasserne.

SKAT har ikke i forslagene til afgørelse nærmere begrundet dette synspunkt eller dokumenteret, at pensionskasserne ikke har modtaget udbytte eller refusion.

Det bemærkes i den forbindelse, at Statsadvokaten for Særlig Økonomisk og International Kriminalitet har beslaglagt en lang række oplysninger hos Solo Capital i London, som bl.a. dokumenterer modtagelsen af udbytterne samt udbytteskatten. Disse oplysninger er imidlertid svært tilgængelige for pensionskasserne, hvorfor det for indeværende ikke har været muligt at fremlægge dokumentation herfor.

3 MANGLENDE SELVANGIVELSE I USA

Hertil bemærkes, at en pensionskasse ifølge den amerikanske skattelovgivning er undtaget selvangivelsespligt, hvis dens aktiver ikke overstiger grænseværdien på USD 250.0000 på den sidste dag i regnskabsåret.

Pensionskassernes aktiver kan således godt i løbet af året have oversteget grænsen, når blot aktiverne på sidste regnskabsdag var mindre.

Der kan være en lang række konkrete årsager til, at pensionskassernes aktiver var mindre end USD 250.000 på sidste regnskabsdag.

For eksempel vil de gennemførte aktietransaktioner typiskvis have været gennemført på dette tidspunkt, (køb og salg gennemført) med den virkning at aktierne ikke længere befandt sig i depoterne.

Herudover er der en række omkostninger forbundet med de gennemførte transaktioner, som ligeledes medfører reduktion i pensionskassernes aktiver.

Der er ligeledes muligt at foretage udlodninger fra pensionskasserne, med den virkning at aktiverne på regnskabsdagen var mindre end USD 250.000.

Endelig bemærkes, at selv om pensionskasserne fejlagtigt måtte have undladt at selvangive i USA, kan en eventuel manglende selvangivelse på ingen måde medføre, at pensionskasserne ikke er retmæssige ejere af de aktier, hvoraf der er søgt om udbytterefusion.

Det bemærkes i den forbindelse, at pensionskasserne i USA er gyldigt stiftede og såvel formelt som reelt har retsevne.

4 NYSTIFTEDE PENSIONS KASSER MED ÉN DELTAGER

Helt overordnet bemærkes, at det forhold, hvorvidt de pågældende pensionskasser er nystiftede eller kun har en enkelt deltager hver, ikke har nogen betydning for, hvorvidt pensionskasserne er berettiget til at modtage udbytterefusion.

Såfremt pensionskasserne opfylder betingelserne i dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA, jf. artikel 22, stk. 2, litra e, jf. artikel 10, stk. 3, litra c, er pensionskasserne efter overenskomsten berettiget til at få refunderet udbytteskatten.

Af overenskomsten fremgår, at Danmark og USA selv definerer, hvad der konstituerer en pensionskasse, og at dette, jf. også SKATs eget forslag, forstås som

”En juridisk person, der er organiseret efter lovgivning i en kontraherende stat med det formål at yde pension eller lignende ydelser efter en fastsat ordning til arbejdstagere, herunder selvstændige erhvervsdrivende, forudsat at mere end 50 % af denne persons begunstigede medlemmer er fysiske personer, som er hjemmehørende i en af de kontraherende stater”.

Da pensionskasserne efter amerikansk ret er gyldigt stiftede og omfattet af overenskomsten, skal Danmark anerkende, at pensionskasserne er berettigede til udbytterefusion. Det bemærkes i den forbindelse, at SKAT tilsyneladende ikke fra de amerikanske myndigheder har fået oplyst, at

pensionskasserne ikke er gyldigt stiftede mv., idet SKAT ikke har henvist hertil i forslagene til afgørelse.

Det fremgår endvidere af OECD's bemærkninger vedrørende de amerikanske dobbeltbeskatningsaftaler, at samtlige 401 (k)-pensionsplaner med én enkelt deltager antages at være omfattet af de amerikanske aftaler, hvilket ligeledes kan dokumenteres i dokumenter fra den amerikanske kongres i forbindelse med afstemningen om ratifikationen af den amerikanske dobbeltbeskatningsoverenskomst.

• • • • •

Det er på denne baggrund vores opfattelse, at ikke er grundlag for at træffe afgørelser i overensstemmelse med SKATs forslag til afgørelse af den 24. marts 2017.....”

6. SKATs bemærkninger

Advokatfirmaet TVC har på Bradley's vegne bestridt, at pensionskassen ikke har haft økonomiske muligheder for at erhverve de aktier, hvorfra der er udbetalt udbytte, og hvor der efterfølgende er refunderet udbytteskat. Det anføres, at pensionskassen på de globale finansmarkeder har utallige muligheder for at opnå finansiering til køb af aktier uden anvendelse af egenkapital. Advokatfirmaet har ikke fremlagt dokumentation for, at pensionskassen har opnået finansiering til køb af aktier uden anvendelse af egenkapital.

Advokatfirmaet bestrider endvidere, at pensionskassen ikke har modtaget de omtvistede udbytter, eller at de refunderede udbytteskatter ikke er tilgået pensionskasserne. Advokatfirmaet har ikke fremlagt dokumentation herfor, idet advokatfirmaet oplyser, at Statsadvokaten for Særlig Økonomisk og International Kriminalitet (SØIK) har beslaglagt en lang række oplysninger hos Solo Capital i London, hvorfor det ikke har været muligt at fremlægge dokumentation herfor.

SKAT kan konstatere, at der ikke er fremlagt dokumentation for:

- At pensionskassen har erhvervet aktierne – med eller uden anvendelse af egenkapital
- At pensionskassen har modtaget udbytte af aktierne
- At der er indeholdt udbytteskat af aktieudbytterne

SØIK har endvidere oplyst, at SØIK ikke på baggrund af den indtil videre gennemførte efterforskning kan bekræfte, at pensionskassen har besiddet danske aktier eller har modtaget aktieudbytte som følge af besiddelse af danske aktier.

Det kan derfor ikke lægges til grund, at SØIK er i besiddelse af det relevante materiale.

På baggrund heraf finder SKAT fortsat, at Bradley ikke har dokumenteret, at pensionskassen opfyldte betingelserne for at få refunderet indeholdte udbytteskatter af de pågældende aktier.

7. SKATs endelige afgørelse

SKATs tidligere afgørelser om refusion af udbytteskatter på i alt 69.217.440 kr. til Bradley tilbagekaldes, idet Bradley ikke har været berettiget til at modtage beløbene.

Det er SKATs vurdering:

- At Bradley ikke ejer eller har ejet de aktier, som fremgår af anmodningerne.
- At udbytte vedrørende de aktier, som fremgår af anmodningerne, ikke er tilgået Bradley.

Det er endvidere SKATs vurdering, at Bradley ikke har haft den fornødne kapital til at foretage de investeringer i danske aktier, der ligger til grund for anmodningerne om refusion af udbytteskat.

Ved vurderingen har SKAT lagt vægt på, at Bradley ikke har fremlagt dokumentation for, at Bradley har ejet aktierne. Bradley har heller ikke fremlagt dokumentation for, at pensionskassen har modtaget udbytte af aktierne. Sagens oplysninger giver ikke grundlag for sådanne betydelige investeringer i danske aktier.

SKAT har lagt vægt på:

- At Bradley er en nystiftet pensionskasse.
- At Bradley kun har en enkelt deltager med de deraf begrænsede indskudsbeløb.
- At Bradley ikke har indsendt Form 5500 i USA, hvorfor det må lægges til grund, at Bradley formue var under 250.000 USD ultimo de relevante indkomstår.
- at SØIK ikke på baggrund af den indtil videre gennemførte efterforskning kan bekræfte, at Bradley har besiddet danske aktier eller har modtaget aktieudbytte som følge af besiddelse af danske aktier.

Det er på baggrund af de nu foreliggende oplysninger SKATs vurdering, at Bradley ikke har haft økonomiske muligheder for at eje aktier i et sådant omfang som angivet i Bradley's ansøgninger om refusion af dansk udbytteskat. Dette fremgår eksempelvis ved,

- At Bradley under 3 måneder efter stiftelsen havde investeret for 221.009.195 kr. i aktien CHR. Hansen Holding A/S.
- At Bradley den 19. marts 2015 var ejer af aktier i Novo Nordisk A/S til en værdi på i alt 2.078.867.904 kr.

Bradley har derfor ikke dokumenteret, at Bradley opfylder betingelserne for at få refunderet indeholdte udbytteskatter af danske aktier, jf. artikel 10 i dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og USA.

Bradleys repræsentant, Advokatfirmaet TVC har ikke med deres indsigelser til SKATs forslag af 24. marts 2017 fremkommet med oplysninger eller dokumentation for, at Bradley har ejet aktierne og modtaget aktieudbytte ifølge anmodningerne.

SKATs afgørelser om at refundere udbytteskat til Bradley hviler dermed på et urigtigt grundlag. SKAT tilbagekalder derfor de tidligere afgørelser om refusion af udbytteskatter.

SKAT opkræver ikke ved denne afgørelse den uberettigede udbetalte refusion af udbytteskat. Dette er en ændring i forhold til SKATs tidligere forslag til afgørelse af 24. marts 2017 til Bradley. Kammeradvokaten vil på vegne af SKAT fremsende påkravsskrivelse, hvori SKAT rejser krav om tilbagebetaling og erstatning over for Bradley.

Klagevejledning

Hvis I vil klage

Så skal I skrive til Skatteankestyrelsen senest tre måneder efter den dag, hvor I har fået denne afgørelse.

Skriv alle de punkter, I vil klage over, og begrund for hvert punkt, hvorfor I mener, afgørelsen er forkert. Vedlæg afgørelsen og sagsfremstillingen. Har I dokumenter, som støtter og underbygger jeres klage, beder vi jer også vedlægge dem. Hvis I ønsker et møde med en sagsbehandler i Skatteankestyrelsen, skal I skrive dit telefonnummer i klagen.

Det koster 400 kr. at klage. Hvis I får helt eller delvist ret i jeres klage, får I pengene tilbage.

Sådan sender I klagen og betaler

I kan sende klagen

- elektronisk via Skatteankestyrelsens klageformular på skatteankestyrelsen.dk, hvor I samtidig bliver bedt om at betale med betalingskort eller Mobile Pay.
- som digital post via borger.dk eller virk.dk. Betal ved at overføre 400 kr. til kontoen med registreringsnr. 0216 og kontonr. 4069029361, og skriv jeres navn og TIN-nr. i meddelelsesfeltet.
- som brev til Skatteankestyrelsen, Ved Vesterport 6, 4. sal, 1612 København V. Betal ved at overføre 400 kr. til kontoen med registreringsnr. 0216 og kontonr. 4069029361, og skriv jeres navn og TIN-nr. i meddelelsesfeltet.
- Betaling fra udlandet kan ske ved overførsel af beløbet til 0216 (registreringsnummer bank) 4069029361 (kontonummer), IBAN DK 0502164069029361, SWIFT DABADKKK.

I kan søge om at få betalt jeres rådgiver

Hvis I får en rådgiver til at hjælpe med klagesagen, kan I søge om at få rådgivningen betalt helt eller delvist, hvis sagen er omfattet af reglerne i skatteforvaltningslovens kapitel 19. Der kan læses mere om denne mulighed på skat.dk/omkostningsgodtgørelse.


Love og regler

De love og afgørelser, der er henvist til, kan findes på skat.dk/love eller skat.dk/afgørelser. Yderligere information/vejledning i at klage kan hentes på skat.dk/klage eller skatteankestyrelsen.dk/english.

Med venlig hilsen


Katrine Basballe
Fagkonsulent

E-mail: katrine.basballe@skat.dk
Telefon nr.: (+45) 72 37 02 38


Dorthe Frederiksen
Fagkonsulent

E-mail: dorthe.frederiksen@skat.dk
Telefon nr.: (+45) 72 38 29 23


Lill Drost
Funktionsleder

E-mail: lill.drost@skat.dk

Kopi af afgørelse samt vedlagte bilag er sendt til TVC Advokatfirma, Havneholmen 25, 9., 1561 København V